

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2005-2-159 (Devralma)
Karar Sayısı : 05-79/1087-313
Karar Tarihi : 24.11.2005

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç
ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER : Hakan Suat ÖLMEZ, Bayram Ali GEÇGİL

C. BİLDİRİMDE BULUNAN : P 5 DP INV S.a.r.l
Vekilleri: Gülperi YÖRÜKER ve Sibel YURTTUTAN
Ahi Evran Caddesi Polaris Plaza Kat:8 Daire 20,
34398 Maslak/İstanbul

20 **D. TARAFLAR** : - Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.
Yıldız Caddesi, No:34, Polat Towers
34353 Beşiktaş/İstanbul
- DP Acquisitions BV
1076 EE Amsterdam, Fred. Roeskestraat

E. DOSYA KONUSU : Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin %90.64'üne tekabül eden Çukurova Investment NV. hisselerinin, %9.36'sına tekabül eden Çukurova Holding A.Ş. hisselerinin ve bazı azınlık hisselerin P5 DP INV S.a.r.l. (Providence) ve Çukurova Investments N.V. arasında kurulmuş bir ortak girişim olan DP Acquisitions BV (Newco) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30 **F. DOSYA EVRELERİ** : Kurum kayıtlarına 1.11.2005 tarih ve 7667 sayı ile intikal eden bildirim neticesinde 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 18.11.2005 tarih ve 2005-2-159/Öİ-05-HSÖ sayılı sayılı Devralma Ön İnceleme raporu 21.11.2005 tarih ve REK.0.06.00.00-120/193 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-79 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ**: İlgili Rapor'da; Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş. sermayesinin %65.43'üne tekabül eden Fintur hisselerinin ve % 25.21'ine tekabül eden Yapı Kredi Bankası (YKB) hisselerinin Çukurova Investment N.V. tarafından devralınması ve bu devir işlemi sonrasında, Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin %90.64'üne tekabül eden Çukurova Investment NV. hisselerinin, %9.36'sına tekabül eden Çukurova Holding A.Ş. hisselerinin P5 DP INV S.a.r.l. ve Çukurova Investments N.V. arasında kurulmuş bir ortak girişim olan DP Acquisitions BV tarafından devralınması işlemlerine izin verilmesinde bir sakınca bulunmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

50 H.1.1. Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş. (Digitürk)

Digitürk, şifreli televizyon, radyo ve interaktif hizmetleri, abonelik sistemi ile sağlayan bir uydu platform işletmecisidir. Digitürk, abonelik esasına dayalı olarak yayın paketlerini satışa sunmaktadır. 1999 yılında kurulan şirket, 2000 yılının Nisan ayı itibarıyla uydu üzerinden dijital platform işletmeciliği yapmaya başlamıştır. Digitürk, dijital platform işletmeciliğinde faaliyet gösteren Türkiye'nin ilk ve tek şirketidir. Digitürk'ün, Türkiye, Kıbrıs, Avrupa ve Amerika'da 925.000'e yakın abonesi bulunmaktadır. Şirketin hissedarlık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1. Digitürk Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Tutar (YTL)	Hisse Oranı (%)
Fintur Technologies B.V.	209,297,204	65,43
Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.	80,650,780	25,21
Çukurova Holding A.Ş.	29,952,012	9,36
Topaz Telekom. Yay. Rek. San. ve Tic. A.Ş.	1	0,00
Digital Platform Teknoloji Hizmetleri A.Ş.	1	0,00
Toplam	319,900,000	100

60 Digitürk hisselerinin büyük kısmına sahip olan Fintur Technologies B.V.'nin (Fintur) hisse yapısı ise şu şekildedir:

Tablo 2. Fintur Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Tutar (Euro)	Hisse Oranı
Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.	42,220,925	72,36
Yapı Kredi Holding B.V.	11,160	0,02
Çukurova Investments N.V.	16,114,981	27,62
Toplam	58,347,066	100

Yukarıdaki taboldan, YKB'nin, Fintur'daki hisseler de dikkate alındığında, Digitürk'ün %90,64'ünü kontrol ettiği anlaşılmaktadır. YKB, Koçbank'a devredildiğinden dolayı kontrol Koçbank'ta bulunmaktadır. Yönetim Kurulu yapısı incelendiğinde, Yönetim Kurulu'nun değişmemiş olduğu ve halen Çukurova Grubu yöneticilerinin yönetim kurulunda bulunduğu görülmektedir.

70 Dosya mevcudu bilgilerden Digitürk'ün yönetim kurulu üyelerinin, Mehmet Emin KARAMEHMET, Mehmet Bülent ERGİN, Gülsün Nazlı KARAMEHMET, Saner AYAR ve Ertan ÖZERDEM'den oluştuğu görülmektedir. Hem yönetim kurulu yapısına hem de kısa bir süre önce Koçbank'a devredilmiş olmasına rağmen tekrar Çukurova Grubu'na devredilmesi hususuna bakıldığında, Digitürk'ün Koçbank'a devrinin tekrar geri almak üzere yapıldığı kanaati oluşmaktadır.

H.1.2. Çukurova Investment N.V. (Çukurova Investment)

80 Çukurova Investment, Çukurova Holding'in bağlı bir şirketi olup Hollanda kanunlarına göre kurulmuş bir yatırım şirketidir. Çukurova Investment, Digitürk hisselerinin YKB'de bulunan %25,21 ve Fintur'da bulunan %65,43 tutarındaki hisseyi devralarak Digitürk'ün %90,64'lük hissesine sahip olacaktır. Çukurova Investment'in yönetim kurulu üyeleri, Hikmet Yasemin ÇETİNALP, Fikri Şadi GÜCÜM ve Feza KARAGÖZ'den oluşmaktadır.

Çukurova Investment, Çukurova Holding'in bağlı şirketi olduğundan dolayı aşağıda Çukurova Holding'in hisse yapısı verilmiştir:

Tablo 3. Çukurova Investment Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Hissedarlık Oranı
Karamko A.Ş.	%58,26
Çukurova İthalat ve İhracat T.A.Ş.	%26,28
Borak SA	9,39
Sınai ve Mali Yatırımlar A.Ş.	2,61
BMC Sanayi ve Ticaret A.Ş.	0,28
Diğerleri	3,18
TOPLAM	100,00

Yönetim Kurulu; Mehmet Emin KARAMEHMET (Başkan), A. Samsa KARAMEHMET, F. Şadi GÜLÜM, Neslihan YILMAZ ve M. Bülent ERGİN'den oluşmaktadır.

H.1.3. DP Acquisitions BV (NEWCO)

90 Çukurova Investmen ve Providence'in tarafından ortak kontrol esasları çerçevesinde kurulan bir ortak girişim şirkettir. Newco'nun %46,7'sine Providence ve %53,3'üne Çukurova Investment sahip olacaktır. Newco Digitürk hisselerini Çukurova Holding ve Çukurova Investment'tan devralacaktır. Dolayısıyla nihai anlamda bu şirkete devredilecek olan Digitürk, Çukurova Investment (dolayısıyla Çukurova Holding) ve Providence tarafından müştereken kontrol edilecektir. Newco 2002 yılından beri faal bir şirket olmadığından ve 2005 yılında Providence tarafından devralındığından dolayı cirosu bulunmamaktadır. Providence yurtdışında mukim bir şirket olup, nihayetinde gerçek şahısların kontrolündedir

H.2. İlgili Pazar

100 H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Digitürk, şifreli televizyon, radyo ve interaktif hizmetleri, abonelik sistemi ile sağlayan bir uydu platform işletmecisidir. Teşebbüs, abonelik esasına dayalı olarak yayın paketlerini satışa sunmaktadır. Digitürk'ün içerisinde yer aldığı pazarların tanımlanabilmesi bakımından aşağıda bazı bilgilerin verilmesinde fayda görülmüştür.

- **Platform Taşıyıcılığı:** Platform işletmecisi klasik anlamda bir televizyon ya da radyo yayıncılığı yapmamakta, platformunda yer alan kanalları izleyiciye ulaştırma hizmetinde bulunmaktadır. Bu anlamda işletmeci platformda yer verilen kanallar ile rekabet içerisinde bulunmamaktadır.

110 Platform işletmecileri esasen, biri aboneler diğeri ise televizyon/radyo yayıncıları olmak üzere iki ayrı tarafla ticari ilişki içerisinde. İşletmeciler genellikle, kendi platformlarında yayınlanacak olan kanalları seçerken, bazı kanallardan, platformda olmalarının bedeli olarak ücret almakta, bazı kanallara da kendi platformlarında yer almaları için ücret ödemektedir. Ardından, platformda yer alan kanallardan oluşturulan değişik paketlerle abonelere seçenekler sunulmaktadır.

120 Platform taşımacılığı, Türkiye'de son yıllarda ortaya çıkmış olan bir faaliyet alanıdır. Türkiye'de ilk sayısal yayın platform işletmeciliğini 2000 yılında faaliyetlerine başlayan Digitürk yapmıştır. Ardından, "Cine Digital" ve "Star Digital" olmak üzere iki adet daha sayısal yayın platform işletmecisi

faaliyetlerine başlamıştır. Ancak, özellikle Türkiye 1. Futbol Ligi Yayın Hakları'nın kanallar arasında el değiştirmesiyle birlikte bu platform işletmecilerinin abone sayıları hızla düşmüş ve halihazırda platform işletmecisi olarak sadece Digtürk faaliyetlerine devam eder duruma gelmiştir.

Digtürk'ün farklı fiyatlara ve kanal içeriğine sahip 7 ayrı paketi bulunmaktadır. Bu paketlerin bazılarında başka yollardan da izlenilmesi mümkün kanallar bulunmakta, bazılarında ise sadece o paketi alan abonelerin izleyebileceği kanallar bulunabilmektedir.

130 Türkiye 1. Futbol Ligi Maçlarının Yayın Hakları'nı alan Digtürk, bu maçların izleyiciye canlı olarak ulaştırılmasında tek başına hizmet vermektedir. Daha önce sayısal yayın hizmeti veren platformların, maçların yayın haklarını devrettikten sonra abonelerini hızla kaybettikleri düşünüldüğünde, bu yayın haklarının platform işletmecileri için ne denli kritik olduğu daha iyi anlaşılmaktadır. Aynı tür bir endişe sinema filmleri yayın haklarının tek elde toplanması ile ilgili olarak da söz konusudur.

140 - **Ödemeli Yayıncılık:** Rekabet hukuku perspektifinden, ödemeli kanallar, reklam geliri ile finanse edilen kanallardan ayrı bir pazar teşkil etmektedir. Zira reklam geliri ile finanse edilen kanallarda ticari ilişkinin TV kanalı ile reklam veren arasında olmasına karşılık, ödemeli kanallarda bu ilişki kanal ile aboneleri arasındadır. Reklam geliri ile finanse edilen kanallar için izlenme payları ve reklam yeri fiyatları önemli iken paralı kanallarda abonelik koşulları önem kazanmaktadır. Bu nedenle, ödemeli yayın piyasasında pazar payı aboneler esas alınarak yapılmaktadır.

- **Sayısal Yayıncılık:** Günümüzde televizyon ve radyo yayınlarını izleyici ve dinleyicilere ulaşmasının farklı yolları bulunmaktadır. Analog olarak izlenebilen/dinlenebilen TV/radyo kanalları sayısal olarak da erişime müsaittir.

150 Sayısal teknolojinin sağladığı olanaklar sonucunda¹; çok sayıda TV kanalı ile oluşturulan kanal buketlerinin, uzmanlaşmış kanalların (müzik, spor, film v.b.) oluşması ve "izlediğin kadar öde" (pay per view), "ısmarlama video" (demand on video), "internet", "evden bankacılık", "evden alışveriş" gibi interaktif hizmetler ile yayıncılıkla ilintili ek hizmetlerin (veri hizmetleri) arzı gündeme gelmiş ve bütün bunlar sonucunda izleyici pasif konumdan aktif konuma geçmiştir. Bu gelişmelerle birlikte yayıncılık piyasası, kendi içinde bir canlanma ve çeşitlilik yaşamasının yanı sıra, enformasyon teknolojileri ve telekomünikasyon piyasaları ile içiçe geçmiştir.

160 Sayısal veya analog paralı kanal hizmetleri veya sayısal yayın taşımacılığı için temel yayın içeriğini, yeni filmler veya popüler spor etkinlikleri teşkil etmektedir. Bu çerçevede sayısal yayıncılık ve buna paralel gelişen yayın taşımacılığı, rekabet kurallarının müdahalesini gerektiren bazı alanları ortaya çıkarabilmektedir. Bu alanların başlıcalarını, temel veya kritik yayın haklarının

¹ Halihazırda ulusal, bölgesel ve yerel yayıncılar tarafından kullanılan analog sistemlerde bir yayın için kullanılan kanaldan, dijital teknoloji ile sıkıştırma teknikleri kullanılarak 4-10 yayın gönderilebilmektedir. Bu gelişme ile birden fazla radyo ve televizyon yayınlarının (yayın buketleri halinde) izleyiciye ulaştırılmasını amaçlayan yeni bir hizmet türü olan sayısal yayın taşımacılığı hizmeti doğmuştur.

(spor müsabakaları, yerli-yabancı filmler) temini ve satışı, koşullu erişim sistemlerine² ulaşım ve sayısal dağıtım şebekelerine erişim oluşturmaktadır.

170 Buna göre spor olaylarına ilişkin hakların tek elde toplanması ve haklara erişimin zorlaştırılması, abonelik sistemine dayalı olan sayısal yayıncılık veya yayın taşımacılığı piyasalarına giriş engeli oluşturabilecek nitelikte görülmektedir. Aynı tür endişe sinema filmleri yayın haklarının tek elde toplanması ile ilgili olarak söz konusudur. Uzun süreli, kolektif ve münhasır yayın sözleşmeleri ile sayısal yayıncılık piyasasında yaratılabilecek olan giriş engelleri, piyasanın yüksek teknoloji piyasası olmasından kaynaklanan dışsalıkların da katkısı ile piyasanın rekabetçi bir yapıya kavuşmasını önleyebilmektedir.

Digitürk'ün barındırdığı özelliklerin kısaca tanımlanması sonrasında dosya konusu işlem bakımından ilgili pazarların tanımlanması ve ayrıca bu pazarlarda yer alan aktörlerden de kısaca bahsedilmesi gerekmektedir.

Yukarıda sıralanan özellikler bakımından teşebbüsler bazında yapılan bir incelemede;

- Ödemeli yayıncılıktan bahsedildiğinde; Digitürk, Cine5 ve Kablo TV,
- Platform taşımacılığında bahsedildiğinde; Digitürk ve Kablo TV,
- Sayısal yayıncılıktan bahsedildiğinde³; Digitürk'ün

180 varlığından bahsetmek mümkündür.

Cine5'in tek kanal üzerinden analog yayın yapan bir yayıncı olduğu ve Digitürk tarafından verilen çok sayıda ve çok çeşitte kanal ve bunun yanısıra çeşitli interaktif hizmetler ile ikame olabilecek bir yayın hizmeti sunmadığı, bu nedenle Digitürk'e bir rakip olarak kabul edilmesinin ve ikisinin aynı pazarda mütalaa edilmesinin mümkün olmadığı anlaşılmaktadır.

190 Digitürk gibi bir nevi platform taşıyıcılığı yapan Kablo TV ise, yerli ya da yabancı televizyon kanallarının kablo üzerinden herhangi bir değişiklik yapılmaksızın yeniden iletimi ile işgal etmekteyken, Digitürk, bu yayınlar ile beraber ek hizmetlerin, örneğin izlediğin kadar öde, şans oyunları, uzaktan eğitim, radyo, bankacılık ve benzerlerinin sunumunu da içermektedir. Bunun yanısıra Kablo TV bugün itibarıyla, analog teknolojiye dayalı olarak yayınların iletimini öngörmekte iken, sayısal TV analog gelen yayınların sıkıştırılması suretiyle iletimini konu edinmektedir. Bu husus bahsi geçen içeriği temin ederken sayısal yayınların alımı için ayrı bir televizyon cihazının yanı sıra ayrı bir cihaza (set top box) gereksinim duyulmasına neden olmaktadır.

200 Digitürk tarafından iletilen televizyon yayınlarına bakıldığında, Kablo TV üzerinden iletilen yayınlara kıyasla çok daha fazla çeşidi kapsadığı, sadece belirli kanallara ait yayınların iletimi ile sınırlı olmayıp, çok sayıda ve çeşitte tematik kanallara da yer verildiği (sinema, müzik, çocuk kanalları v.b.) görülmektedir. Bu nedenlerle, kablo TV, mevcut haliyle, Digitürk'ün sunduğu

² Koşullu erişim sistemi, abone olunan program ya da program paketlerine ilişkin şifrelenmiş veri ile televizyon sinyalleri ve yetki verici şifre çözen akıllı kartları içermektedir. Dekoderlerde yer alan bu sistem sayesinde, sadece abone olan izleyiciler yayınlara ulaşabilmektedirler.

³ Burada yayının digital olarak kullanıcıya iletiminden değil, yayıncının televizyon yayıncılığı dışında birçok hizmetide tüketiciye sunması ve tüketicinin aktif bir konuma sahip olduğu durumdan bahsedilmektedir. Bunun dışında bilindiği günümüzde yayıncıların çoğu digital olarak yayın yapmaya başlamışlardır.

hizmetlerin önemli bir kısmını sunmamakta, sayısal teknolojinin sağladığı olanaklardan faydalanmak isteyen bir tüketici açısından *halihazırda bütünüyle* bir ikame niteliği taşımamaktadır.

Bununla birlikte, halihazırda sayısal yayıncılığa geçiş için uygun durumda bulunan Kablo TV altyapısı üzerinden sayısal yayıncılık verilmeye geçilmesi halinde Kablo TV'nin rahatlıkla sayısal yayıncılığa rakip bir hizmet olabileceği anlaşılmaktadır. Bu anlamda ileride yapılacak değerlendirmelerde bu durum mutlaka göz önünde bulundurulmalıdır.

210 Bu çerçevede, esasen Digitürk tarafından sunulan ve klasik anlamda televizyon yayıncılığından daha fazlasını içeren yayıncılık hizmetini; "sayısal ödemeli yayıncılık pazarı" adı altında tanımlamak mümkündür.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili ürün pazarlarında ülke içinde herhangi bir bölgedeki rekabet koşullarının diğerlerinden farklı olmadığı düşünüldüğünden ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği Açısından Yapılan Değerlendirme

220 Yapılan bildirimde ilk aşama Digitürk sermayesinin %65.43'üne tekabül eden Fintur hisselerinin ve %25.21'ine tekabül eden YKB hisselerinin Çukurova Holding'in bir bağlı kuruluşu olan ve Hollanda kanunlarına göre kurulmuş bulunan Çukurova Investment tarafından devralınması işlemidir. İkinci aşama ise Çukurova Investmen'in Digitürk'te sahip olacağı hisselerin ve Digitürk'ün sermayesinin %9.36'sına tekabül eden Çukurova Holding A.Ş. ve diğer bazı azınlık hissedarların hisselerinin yeni kurulacak bir ortak girişim (Newco) şirketine devri işlemidir. İşlem sonucunda Newco'nun %46.7'sine Providence ve %53.3'üne Çukurova Investmen sahip olacaktır. İlk aşamada tam kontrol değişikliği söz konusuysen ikinci aşamada şirket tam kontrolden müşterek kontrole geçmektedir. Her iki işlemde de kontrol değişikliği gerçekleştiğinden dolayı, bu işlemler 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında devralmadır.

H.3.2. İşlemin Bildirimi Açısından Yapılan Değerlendirme

230 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde, "Bu Tebliğ'in 2 inci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirasını aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." hükmü yer almaktadır.

240 Digitürk'ün 2004 yılı cirosu (.....) YTL olarak gerçekleşmiştir. Görüldüğü üzere, yukarıda yer verilen ciro miktarı anılan Tebliğ'de yer verilen ciro eşliğini aşmaktadır. Kaldı ki, Digitürk'ün pazar payının söz konusu Tebliğ'deki eşğin çok üzerinde olduğu ayrı bir husustur. Bu nedenle anılan devralma işlemi için bildirim mükellefiyetinin bulunduğu ortaya çıkmaktadır.

H.3.3. Hakim Durum Değerlendirmesi

4054 sayılı Kanun'un birleşme ve devralmalara ilişkin 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca, bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum

250 yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya devralması hukuka aykırı ve yasak olarak değerlendirilmektedir. Diğer bir ifadeyle, hakim durum yaratmayan veya bir hakim durumu güçlendirmeyen ve bunun sonucu olarak ülkede veya bir bölümünde etkin rekabeti önemli ölçüde azaltmayan birleşme veya devralmalara izin verilmesinde sakınca bulunmamaktadır.

260 Ödemeli sayısal yayıncılık pazarında halihazırda Digitürk'ün yerine getirmekte olduğu hizmetleri tümüyle ikame edebilecek bir teşebbüs bulunmamaktadır. Bunun yanı sıra, Türkiye 1. Futbol Ligi karşılaşmalarının yayın haklarına tek başına sahip olan Digitürk'ün, söz konusu hak sahipliği ile maçlara ilişkin bant ve özet görüntülerinde tek temin kaynağı konumundadır. Bununla birlikte, Digitürk'ü devralacak olan Çukurova Holding ve yeni kurulan ortak girişim şirketi Newco'nun ödemeli yayın pazarında herhangi bir faaliyetinin bulunmaması sebebiyle devir işlemi, pazarın mevcut yapısında bir değişim yaratmayacaktır.

Kısa bir süre önce Kurum kayıtlarına 22.7.2005 tarih ve 5078 sayı ile intikal eden daha önceki bir bildirimde, Çukurova Grubu şirketlerinin Yapı Kredi Bankası A.Ş.'de sahip olduğu hisselerin Koç Finansal Hizmetler A.Ş. (Koçbank) tarafından devralınması sonucunda, YKB iştiraklerinden olan Digitürk'ün de kontrolünün dolaylı olarak Koçbank'a geçtiği belirtilerek anılan devralma işlemlerine izin talep edilmiş, bu talep değerlendirilerek anılan devralmaya 05-52/795-215 sayılı Kurul Kararı ile izin verilmiştir.

270 Bildirimi yapılan ilk işlem, Digitürk sermayesinin %65.43'üne tekabül eden Fintur hisselerinin ve %25.21'ine tekabül eden YKB hisselerinin Çukurova Holding'in bir bağlı kuruluşu olan ve Hollanda kanunlarına göre kurulmuş bulunan Çukurova Investment N.V. tarafından devralınması işlemidir. Halihazırdaki bildiri yapılan işlemin bu ilk aşaması Digitürk'ün Koçbank'a devrinden önceki duruma dönülmesi anlamına gelmektedir.

280 Çukurova Grubu'nun, Digitürk'ü Koçbank'a devrettikten sonra aynı piyasada faaliyet gösteren başkaca herhangi bir teşebbüsü bulunmamakta olup, Digitürk'ü tekrar devraldıktan sonra ilgili ürün pazarında yine herhangi bir değişiklik bulunmamaktadır. Bu nedenlerle ilk işlem olan Digitürk'ün kontrolünün Çukurova Investment N.V.'ye geçmesi, dolayısıyla Çukurova Grubu'na devredilmesi ilgili ürün piyasasında Digitürk'ün hakim durumunu güçlendirici herhangi bir değişiklik yaratmayacaktır. Bu nedenle ilk işlem olan Digitürk'ün Çukurova Grubu'na devri işlemine izin verilmesinde bir sakınca olmadığı görülmektedir.

290 İkinci aşama ise Çukurova Investmen N.V. şirketinin Digitürk'te sahip olacağı hisselerin ve Digitürk'ün sermayesinin %9.36'sına tekabül eden Çukurova Holding A.Ş. ve diğer bazı azınlık hissedarların hisselerinin yeni kurulan bir ortak girişim şirketi olan Newco'ya devri işlemidir. İşlem sonucunda Newco'nun %46.7'sine Providence ve %53.3'üne Çukurova Investment sahip olacaktır. Bununla birlikte Bildirim Formu'nda beyan edildiği kadarıyla bu ortak girişim Çukurova Grubu ve Providence şirketi tarafından ortak kontrol esasına göre yönetilmekte olan bir şirkettir. Dolayısıyla Digitürk, Çukurova Grubu'nun tam kontrolünden çıkarak Çukurova Grubu ve Providence'in müşterek

kontrolüne geçmektedir. Bu şekilde bakıldığında Digitürk'ün devri işlemleri neticesinde pazarda bir yoğunlaşma olmadığı gibi kontrolün iki grup bünyesine geçmesi şirketin tekel gücünü azaltıcı bir etkiye dahi neden olmaktadır. Dolayısıyla bu ikinci işleme izin verilmesinde de ilgili ürün piyasası açısından bir sakınca bulunmamaktadır.

300 Yukarıda açıklanan nedenlerle, bildiri yapılan devir işlemlerinin ilk aşaması ve nihai anlamda kontrolü eline geçirecek olan Newco'nun Digitürk'ü devralması işleminde, ilgili ürün piyasası açısından bir hakim durum yaratılması veya var olan bir hakim durumun güçlendirilmesi yoluyla rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı ve dolayısıyla anılan işlemlere izin verilmesinde bir sakınca bulunmamaktadır.

I.SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre:

1. 13.7.2005 tarihinde yürürlüğe giren 5388 sayılı yasa nedeniyle 8 kurul üyesinin katılımıyla toplantının yapılabileceğine OYÇOKLUĞU ile,
- 310 2. a) Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş. (Digitürk) sermayesinin %65.43'üne tekabül eden Fintur hisselerinin ve %25.21'ine tekabül eden Yapı Kredi Bankası A.Ş. hisselerinin Çukurova Investment N.V. tarafından devralınması ve
b) Yukarıdaki devir işlemi sonrasında, Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin %90.64'üne tekabül eden Çukurova Investment NV. hisselerinin, %9.36'sına tekabül eden Çukurova Holding A.Ş. hisseleri ile bazı azınlık hisselerinin P5 DP INV S.a.r.l. ve Çukurova Investments N.V. arasında kurulmuş bir ortak girişim olan DP Acquisitions BV tarafından devralınması işlemlerine izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

**(24.11.2005 tarih, 05-79/1087-313 sayılı Kurul Kararı'na)
KARŞI OY GEREKÇESİ**

13.07.2005 tarih ve 25874 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 5388 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun Bazı Maddelerinin Değiştirilmesine Dair Kanun"un 3. maddesi ile, 4054 sayılı Kanun'un 22. maddesi ;

"Rekabet Kurulu, biri Başkan, biri İkinci Başkan olmak üzere toplam yedi üyeden teşekkül eder" şeklinde değiştirilmiştir.

Ayrıca, Rekabet Kurulu'nun mevcut üye sayısı bugün itibarıyla 8 olmasına rağmen, üye sayısı 7' ye düşünceye kadar toplantıların 8 üyenin katılımı ile yapılacağına dair geçici bir hükme de 5388 sayılı Kanun'da yer verilmemiştir.

Karar nisabı da aynı Kanun'un 5. maddesinde 7 üye için belirlenmiş olup, bu nisabın 8 üye içinde kıyasen uygulanacağına dair hüküm bulunmamaktadır.

Bu nedenle, 5388 sayılı Kanun'un yürürlüğe girdiği tarih olan 13.07.2005 tarihinden itibaren Kurul toplantılarının en fazla 7 üyenin katılımı ile yapılması gerektiği kanaatında olduğumuzdan, toplantının 8 üyenin katılımı ile yapılmasına dair çoğunluk görüşüne karşıyız.

Tuncay SONGÖR
İkinci Başkan

Süreyya ÇAKIN
Kurul Üyesi